

## 法社会学

配当年次：1～3年次

前期15週×毎週1コマ（2単位）

法学部教授 飯 考 行

### <授業の目的と到達目標>

授業の目的は、受講生が、司法分野の法社会学的検討を通じて、自ら将来どのような実務法律家になりたいのかについての理想像を描く上で、また実務法律家になった後に自らの法律業務のあり方を顧みてその絶えざる向上をはかる上で、有用な知見を備えることにある。

到達目標は、各講に掲げる参考文献の熟読玩味と関連事項の講義ならびに意見交換を通じて、日本の司法を社会学的な視点からとらえ直し、その実情を国際比較や調査データにもとづいて検討することで、実務法律家の役割に関する基本的な視座を得るとともに、法実務に就いた後、自らの業務を司法改革の理念に照らして振り返り社会の中で進展させることのできる客観的な洞察力を身につけることにある。

### <科目の概要と方針>

司法と法曹の比較法社会学をテーマに、日本の法と司法、裁判、司法アクセス、市民の司法参加、法曹の項目別に、関連する主要な法社会学研究と実務法律家の手による論述を参考文献として、講義、質問と意見交換を行う。

テキストは、宮澤節生他『ブリッジブック法システム入門（第4版）』（信山社、2018）を用いる。

参考文献は、木佐茂男他『テキストブック現代司法（第6版）』（日本評論社、2015）のほか、各講に掲げた当該分野の主要論考である。法実務に関する基礎的な知見を身につける上で、受講者には、可能な限り、各講に掲げた参考文献に目を通して自らの意見を形成することが求められる。主な論考は、前週に指示する。講義は、参考文献ならびに関連論考の講読を前提に、パワーポイントを用いて概説したうえで、適宜受講生に質問してその意見を問い、回により、DVDを視聴し、ゲストレクチャーを交え、関連事項に関するフリップの記載を求め、期末試験で講義内容全体の理解度と考察力をはかる。

### <科目の内容>

#### 第1講 イン트로ダクション

主な内容：司法の法社会学のアプローチ

ねらい：社会現象の一つとして法をとらえる法社会学の見方と、司法分野の主な研究を概観する。

参考文献：村山眞維、濱野亮『法社会学（第3版）』（有斐閣、2019）

広渡清吾編『法曹の比較法社会学』（東京大学出版会、2003）

#### 第2講 日本の法と司法（1）

主な内容：日本の司法と法曹の歴史的形成

ねらい：今日にいたる日本の司法と法曹がいかにして形作られてきたかについて、諸外国の影響を踏まえて分析する。

参考文献：染野義信『近代的転換における裁判制度』（勁草書房、1988）

#### 第3講 日本の法と司法（2）

主な内容：21世紀初頭の日本における司法改革の動向と論点

ねらい：近時の司法改革内容の特徴を把握するとともに、日本の司法の現状と課題を考える。

参考文献：佐藤幸治他『司法制度改革』（有斐閣、2002）

大川真郎『司法改革一日弁連の長く困難なたたかい』（朝日新聞社、2007）

#### 第4講 日本の法と司法（3）

主な内容：日本法の「法継受」的要素と「固有法」的要素

ねらい：日本法の歴史的形成過程と、近年のアジア法整備支援における弁護士、検察官、裁判官の活動などから、標題テーマを検討する。

参考文献：早稲田大学比較法研究所編『日本法の国際的文脈—西欧・アジアとの連鎖』（成文堂、2005）

ダニエル・H・フット（溜箭将之訳）『裁判と社会—司法の「常識」再考』（NTT出版、2006）

#### 第5講 裁判（1）

主な内容：日本人の「裁判嫌い」

ねらい：民事訴訟利用者調査、隣人訴訟の経過や、日本人の訴訟回避傾向の理由をめぐる議論か

ら、日本人の「裁判嫌い」説を問う。

参考文献：川島武宜『日本人の法意識』（岩波書店、1967）

小島武司他『隣人訴訟の研究—議論の整理と理論化の試み』（日本評論社、1989）

クリスチャン・ヴォルシュレーガー（佐藤岩夫訳）「民事訴訟の比較歴史分析—司法統計から見た日本の法文化（1）（2）」法学雑誌（大阪市立大学）48巻2、3号（2001）

#### 第6講 裁判（2）

主な内容：「訴訟社会」アメリカ

ねらい：アメリカの裁判をめぐる状況などから、訴訟提起にかかる文化、制度の背景と、日米の異同を考える。

参考文献：田中英夫、竹内昭夫『法の実現における私人の役割』（東京大学出版会、1987）

#### 第7講 司法アクセス（1）

主な内容：民事紛争解決行動

ねらい：民事紛争解決行動に関する日米英の調査比較などから、司法への道のりの実情を踏まえる。

参考文献：山本和彦「総合法律支援の理念—民事司法の視点から」ジュリスト1305号（2006）

村山眞維「問題経験と問題処理行動の国際比較—日米英のデータから」伊藤眞他編『民事司法の法理と政策 下巻』（商事法務、2008）

#### 第8講 司法アクセス（2）

主な内容：リーガル・エイドと司法過疎対策

ねらい：日本の法律扶助と諸外国のリーガル・エイドの歴史的展開の異同およびその背景と、司法過疎とその対策のあり方を考察する。

参考文献：樫村志郎『『司法過疎』とは何か—大量調査と事例調査を通じて』林信夫、佐藤岩夫編『法の生成と民法の体系—無償行為論・法過程論・民法体系論』（創文社、2006）

寺井一弘『法テラスの誕生と未来』（日本評論社、2011）

池永知樹「司法過疎地における公益的リーガルサービスの諸形態と課題—コモンロー国家と日本の比較考察」法社会学76号（2012）

#### 第9講 市民の司法参加（1）

主な内容：陪審制度、参審制度

ねらい：イングランド、アメリカなどの陪審制度、戦前日本の陪審制度、ヨーロッパ大陸国を中心とする参審制度を、制度と運用の両面から比較考察する。

参考文献：丸田隆『陪審裁判を考える—法廷にみる日米文化比較』（中央公論社、1990）

木佐茂男『人間の尊厳と司法権—西ドイツ司法改革に学ぶ』（日本評論社、1990）

斎藤哲『市民裁判官の研究』（信山社、2001）

ジョン・ガスティル他（ダニエル・H・フット監訳）『市民の司法参加と民主主義—アメリカ陪審制の実証研究』（日本評論社、2016）

#### 第10講 市民の司法参加（2）

主な内容：裁判員制度など

ねらい：日本の裁判員制度、韓国の国民参与裁判制度、台湾の人民観審制度などの近時の東アジアのハイブリッド型の司法参加制度について、提唱経緯や実施および議論状況を検討する。

参考文献：今井輝幸『韓国の国民参与裁判制度—裁判員裁判に与える示唆』（イウス出版、2010）

田口真義編著『裁判員のあたまの中—14人のはじめて物語』（現代人文社、2013）

五十嵐二葉『こう直さなければ裁判員裁判は空洞になる』（現代人文社、2016）

濱田邦夫他編『裁判員裁判のいま—市民参加の裁判員制度7年経過の検証』（成文堂、2017）

飯考行、裁判員ラウンジ編『あなたも明日は裁判員!?!』（日本評論社、2019）

#### 第11講 法曹（1）

主な内容：日本とアメリカの弁護士実態調査など

ねらい：弁護士の業務形態の特徴を、日本の弁護士経済基盤調査やシカゴの弁護士調査などを踏まえて検討する。

参考文献：自由と正義62巻6号（臨時増刊号）「弁護士業務の経済的基盤に関する実態調査報告書2010」（2011）

ジョン・P・ハインツ他（宮澤節生監訳）『アメリカの大都市弁護士—その社会構造』（現代人文社、2019）

## 第12講 法曹（2）

主な内容：弁護士の職域拡大と隣接法律専門職との関係

ねらい：近年の弁護士増加に伴う執務状況の変化と組織（企業、官庁等）内弁護士の増加や、司法書士などの隣接法律専門職の職域拡大の動向を踏まえて、諸外国との比較の中で、法律専門家の職能を位置づける。

参考文献：日本弁護士連合会編著『弁護士白書 2018年版』（2018）

石田武臣・寺町東子編著『弁護士っておもしろい！』（日本評論社、2017）

司法改革研究会編著『社会の中の新たな弁護士・弁護士会の在り方』（商事法務、2018）

## 第13講 法曹（3）

主な内容：弁護士業務の実情

ねらい：公益的法律業務に従事した経験のある弁護士のゲストレクチャーを通じて、法律専門職の可能性と課題を考える。

参考文献：法社会学76号特集「法曹の新しい職域と法社会学」（2012）

## 第14講 法曹（4）

主な内容：裁判官

ねらい：日本、ドイツ、アメリカなどの裁判員選任、評価、人事制度を比較するとともに、裁判所内部の組織文化にも留意して、日本の裁判官の特徴を浮き彫りにする。

参考文献：ダニエル・H・フット（溜箭将之訳）『名もない顔もない司法—日本の裁判は変わるのか』（NTT出版、2007）

滝井繁男『最高裁判所は変わったか——裁判官の自己検証』（岩波書店、2009）

山口進、宮地ゆう『最高裁の暗躍—少数意見が時代を切り開く』（朝日新聞出版、2011）

泉徳治『私の最高裁判所論—憲法の求める司法の役割』（日本評論社、2013）

市川正人他編著『日本の最高裁判所—判決と人・制度の考察』（日本評論社、2015）

## 第15講 法曹（5）

主な内容：検察官

ねらい：諸外国の検察官制度を比較するとともに、起訴判断への市民参加や取調べ過程の可視化をめぐる議論を検討する。

参考文献：デイビッド・T・ジョンソン（大久保光也訳）『アメリカ人のみた日本の検察制度—日米の比較考察』（シュプリンガー・フェアラーク東京、2004）

## <成績評価方法>

成績評価は、①期末試験70%、②平常点（フリップ、質疑応答や意見交換を含む平常の授業態度）30%とする。

## 法哲学

配当年次：1～3年次

後期15週×毎週1コマ（2単位）

法科大学院兼任講師 川瀬 貴之

### <授業の目的と到達目標>

法律学は、まずは解釈の学問であるが、それをより深く理解するためには、正確な解釈を習得したうえで、その外側に出て、あらゆる常識・既存の考え方を徹底的に疑い、他者の権威に盲従することなく、自分の頭でとことん考えることが必要になる。法哲学の目的は、このように主体的・自律的に思考することのできる知的精神を習得することである。思考停止こそ、法哲学が最も嫌う態度である。また、法曹として法実務を適切に遂行するためには、法解釈に関する技術的専門知のみならず、人間の関する深い洞察を可能にする教養が必要となる。この講義では、法律家としての職責を全うするうえで有用となりうる法哲学上の素養を身につけることも目標とする。

### <科目の概要と方針>

悪法は法と言えるだろうか、そもそも法はその他の社会規範と何が違うのだろうか。権利・自由など法律学上重要な概念の本当の意味は何だろうか、価値はどのようにして生まれてくるのか、それは絶対的に正しいと言えるのか、そもそも正しいとはどのような意味なのか。このような問題に関心を持つ学生の参加を期待する。教員が提示した、考えるための哲学的枠組みを理解し、自分なりの結論を導き出すための対話を行う。

講義は、配布するレジュメをもとに進める。あらかじめ、次回のレジュメに目を通し、不明な用語等を調べておくなどの予習が望ましい。参考書は、適宜紹介する。

### <科目の内容>

#### 第1講 法の概念

主な内容：法とタブーの違いは何か？国家と暴力団の違いは何か？権利の本質とは何か？

ねらい：法とその他の社会規範との対比によって、法の本質を理解する。権利など、法学において重要なその他の概念の本質についても学ぶ。

#### 第2講 悪法問題

主な内容：道徳的に悪い法は、本当に法としての資格を有するだろうか？

ねらい：自然法論と法実証主義の論争を理解する。

#### 第3講 正義論概説

主な内容：正義・正しいということは、本当はどのような意味だろうか？

ねらい：正義の概念の分析、正義とその他の価値との対比によって、正義の本質を理解する。

#### 第4講 価値相対主義

主な内容：絶対的に正しい価値はあるだろうか？それとも、正義は個人の好みにすぎないのか？

ねらい：価値が客観的・主観的であることの意味を理解する。

#### 第5講 功利主義

主な内容：社会全体の幸福を増大させるには、どうすればよいか？そこに問題はあるのか？

ねらい：功利主義の歴史・原理・政策を理解する。

#### 第6講 自由主義Ⅰ

主な内容：我々は本当の意味で自由だろうか？

ねらい：自由の概念分析、ミル、ロールズの自由論を理解する。

#### 第7講 自由主義Ⅱ

主な内容：自由な社会とは、どのような社会だろうか？

ねらい：ハイエク、ノージックの自由論を理解する。

#### 第8講 平等主義

主な内容：何を平等にすれば、本当の意味で公平だろうか？

ねらい：ドゥオーキンらの平等論を理解する。

#### 第9講 共同体主義

主な内容：行き過ぎた自由が、アイデンティティの喪失になっていないだろうか？

ねらい：サンデル、テイラーらの共同体論を理解する。

#### 第10講 リアリズム法学・批判法学

主な内容：判決は、本当に中立だろうか？判事の個人的な直観にすぎないのではないのか？

ねらい：リアリズム法学と批判法学による法の中立性批判を理解する。

#### 第11講 生命倫理

主な内容：いのちの本質や価値は、どこにあるのか？人体実験はいかなる条件で許されるか？

ねらい：生命倫理の基本原則、臨床研究の国際規範について理解する。

#### 第12講 多文化主義

主な内容：多様な民族集団を尊重するにはどうすればよいか？法律は、文化的に中立であることは可能か？

ねらい：多文化主義政策の公平性について理解する。

#### 第13講 フェミニズム

主な内容：どうすれば、多様な性の間での公平性が実現できるか？

ねらい：フェミニズムの多様な主張について理解する。

#### 第14講 法と経済学

主な内容：規範はお金の前では無力なのか？我々がどれくらいの自由を享受できるかは、結局経済的コストで決まっているのか？

ねらい：コースの法と経済学、ゲーム理論について理解する。

#### 第15講 法と科学技術

主な内容：科学（学問）とは何だろうか？法学は科学・学問なのか？理系と文系の違いの本質とは何か？

ねらい：自然科学をめぐる裁判例から、法システムと科学システムの相互作用のあり方を理解する。

#### <成績評価方法>

①期末試験（60%）と、②授業への積極的な参加・発言等の平常点（40%）で評価する。



## 西洋法制史

配当年次：1～3年次

前期15週×毎週1コマ（2単位）

法学部教授 小川 浩 三

### <授業の目的と到達目標>

実定法解釈論を一步引きさがつて、解釈論とは何をやることなのかを反省的に考察することが、基礎法科目の目的である。西洋法制史は、実定法解釈論がどのように出来上がってきたかを歴史的に考察することによって、この目的を達成しようとする。

到達目標は、まずは歴史的素材に触れることである。素材に触れることによって、現在の法学とは異なる考え方に触れることになる。それを通じて、解釈論上暗記すべきことを批判的にみることによって、一歩突き放して暗記することができれば幸いである。

### <科目の概要と方針>

具体的に行うのは、民法総則の歴史的注釈である。最初に法学の成立について、古代ローマ、および中世の法学について簡単に話す。それ以降は民法総則をローマ法に遡って理解することをめざす。ローマ法は訴訟システムであり、訴訟の中で民法を理解することを目指す。それは要件事実の理解にも資するであろう。

### <科目の内容>

#### 第1講 法学の成立（1）

主な内容：古代ローマ共和政期における法学の成立

ねらい：コミュニケーションとしての儀礼の意義からはじめて、儀礼からの厳密な根拠づけ、その結果としての法の孤立化、法学の成立について論ずる。

#### 第2講 法学の成立（2）

主な内容：中世法学における法学の受容・吸収

ねらい：古代から伝承されたテキストの権威の確立の問題、権威あるテキストの解釈を通じた問題解決のあり方（スコラ的方法）について論ずる。

#### 第3講 通則（1）

主な内容：「公共の福祉」（1条1項）

ねらい：公共の福祉、公共の利益概念の古代および中世の法学における意義を検討し、近代にどう受け継がれたのかを論ずる。

#### 第4講 通則（2）

主な内容：「信義誠実」（1条2項）

ねらい：古代ローマにおけるボナ・フィデーヌの意義を論じ、それが中世、近代を経てどのように展開されるかを論ずる。

#### 第5講 通則（3）

主な内容：「権利濫用」（1条3項）および「個人の尊厳」（2条）

ねらい：「権利を行使する者は、不法ではない」の原則と、その例外がどのように観念されたかをローマ法に辿り、あわせて悪意訴権の問題を論ずる。

#### 第6講 人・権利能力・行為能力

主な内容：権利能力（3条）、行為能力（4-21条）

ねらい：ローマの家と自権者および他権者について論じ、次いで未成熟の自権者の保護の問題について論ずる。

#### 第7講 住所・不在者・失踪宣告

主な内容：住所（22-24条）、不在者（25-29条）、失踪宣告（30-32条）

ねらい：ローマの法制における住所の役割、不在者の財産管理、捕虜からの帰還の問題を論ずる。キリスト教受容後の変化についても触れる。

#### 第8講 法人

主な内容：法人（33-37条）

ねらい：ローマの組合について、そこから英米法で発達した「法人目的」論、さらに近代ドイツの法人論の意義について論ずる。

#### 第9講 物

主な内容：物（85-89条）

ねらい：ローマの「物」の基本的区分である「手中物」と「非手中物」の意義、動産と不動産の区別、果実収取権、最後に有体物について論ずる。

#### 第10講 法律行為・通則

主な内容：公序良俗違反（90条）

ねらい：ローマ法の良俗違反の具体例から、中世から近代・現代への展開を具体例に即して考察し、その法学的機能を論ずる。

#### 第11講 意思表示（1）

主な内容：心裡留保（93条）、虚偽表示（94条）

ねらい：古代ローマにおける脱法行為の禁止、中世婚姻法における同意の留保の問題、中世以降の反対証書の問題を手がかりに、これらの概念の特殊性について論ずる。

#### 第12講 意思表示（2）

主な内容：錯誤（95条）

ねらい：古代ローマ法における錯誤法、中世法学における展開をたどって、近代のフランス法とドイツ法の分岐について論ずる。

#### 第13講 意思表示（3）

主な内容：詐欺および強迫（96条）

ねらい：なぜ詐欺および取消しの効果が無効ではなく取消しなのか、取消しとは一体何なのかを、ローマ法とそのドイツにおける受容から論ずる。

#### 第14講 代理

主な内容：委任と代理

ねらい：間接代理と直接代理について理解する。

#### 第15講 時効

主な内容：取得時効（162条）と消滅時効（166条）

ねらい：取得時効および消滅時効の機能をローマ法に遡って理解する。

#### <成績評価方法>

①筆記試験80%、②平常点20%を目安にして最終評価を行う。

## 日本法制史

配当年次：1～3年次

後期15週×毎週1コマ（2単位）

法学部准教授 坂 詰 智 美

### <授業の目的と到達目標>

法のない社会は存在しないが、どのような法が存在するかは各時代の社会のあり方によって違いがある。法の存在は、各時代の政治、経済、文化などと密接な関係があり、現代から見れば悪法に思えるものであっても、各時代においてはそれが当然であるとされる場合もありえる。様々な法のあり方を通して法律の観点から歴史を学んでいく学問が、法制史である。

法制史の一端を学ぶことにより、法曹にとって大切と思われる広い視野で人間社会を見ることを身につけてもらえるようにしたい。

### <科目の概要と方針>

近代社会における法律専門職の養成（法律を教える学校とそのあり方）と、法社会の進展について考えていきたい。このため、①（前時代のあり方として）江戸時代に司法に関わった公事師は明治期にどのような変化を遂げたのか、②法律専門学校は如何にして生まれ、多くの法曹を養成していったのか、③行政権の強い社会で「刑法と行政のはざま」的な行為はどのように考えられ、また対処されていったのか。一般の人々に「法」をどのように認知させたのか、④人権を守るための方策は確立していたのか、等について授業を展開する。

### <科目の内容>

#### 第1講 講義科目の解説

主な内容：日本法制史とは何か

ね ら い：法制史（法史学）の基本的性格について説明する。法学における法制史の位置づけ、歴史学の一分野としてのあり方、日本における法文化の形成（外国法の継受が日本法にどのような影響をもたらしたか）などを中心に考える。

#### 第2講 江戸時代の行政と司法

主な内容：江戸時代、裁判はどこで行われたか

ね ら い：前近代の裁判のあり方を、のちの近代社会と比較するために検討する。三権分立となっていない江戸時代の裁判がどのようなしくみになっていたかを確認し、その方法について考える。

#### 第3講 江戸時代の司法専門職の存在

主な内容：公事師・公事宿の存在

ね ら い：訴訟関係者が宿泊する公事宿は、公事（＝裁判）を手引きする場所であり、そこで働く公事師の中には裁判に影響を与える者もままあった。悪質な公事師を追放する判例も残っている。公事師・公事宿の事例を見て、非公認ながらも存在し続けた理由を考える。

#### 第4講 明治初期の司法とそのしくみ

主な内容：司法職の成立

ね ら い：江戸時代には非公認であった公事師も、やがて代言人（＝弁護士の前身）の制度に組み込まれ、裁判官や検事も独立した存在になる。当時の法曹制度を確認し、現代とは大きく違う点があることについて考える。

#### 第5講 法律を教える学校（1）

主な内容：東京大学・帝国大学

ね ら い：国家の官僚養成機関として創設された東京大学（のちの帝国大学）では、どのような法教育がなされたのかについて確認し、国が求める「法律専門職」とはどんなものであったかを考える。

#### 第6講 法律を教える学校（2）

主な内容：司法省法学校

ね ら い：文部省とは別に、司法省が自前で作っていたのが司法省法学校である。短期間ではあったが、多くの著名卒業生を輩出した。司法省法学校ではどのような法教育がなされたのかについて確認し、その後の法社会に与えた影響について考える。

#### 第7講 法律を教える学校（3）

主な内容：私立の法律専門学校（英米法系）



ねらい：英米法系を主とした私立法律専門学校（専修、早稲田、中央の前身校）について確認し、どのような法教育がなされたのかについて考える。

#### 第8講 法律を教える学校（4）

主な内容：私立の法律専門学校（仏法系）

ねらい：仏法系を主とした私立法律専門学校（法政、明治の前身校）について確認し、どのような法教育がなされたのかについて考える。

#### 第9講 法律を教える学校（5）

主な内容：東京大学と五大法律学校

ねらい：私立の法律専門学校は「五大法律学校」と呼ばれ、のちに帝国大学総長の監督下に入れられることで様々な特権を得た。その内容を確認し、法律専門学校に多くの特権を与えた理由は何のためか、考える。

#### 第10講 刑法と行政の分化とはざま（1）

主な内容：違式註違条例とその実態

ねらい：現行の「軽犯罪法」の祖、微罪の取締法規として作られたものが、明治5（1872）年に東京で出された「違式註違条例」である。前近代では刑法犯と行政犯の区別はあいまいであったが、違式註違条例の登場によって両者は区別の段階に入っていく。条例条文を通して、社会と法の関係を考える。

#### 第11講 刑法と行政の分化とはざま（2）

主な内容：地方違式註違条例と凶解の存在

ねらい：明治6（1873）年の地方違式註違条例を準則として、各府県による違式註違条例が出された。違式註違条例は一般の人々にとっては難解であったことから、様々な凶解も出された。法教育が始まった頃に一般の人々に法を定着させるためには何が必要であったのかについて考える。

#### 第12講 西欧法の継受

主な内容：明治13年刑法と治罪法

ねらい：明治13（1880）年7月17日、太政官布告第36号「刑法」と太政官布告第37号「治罪法」が布告された。両法の特徴と日本の法社会の進展について考える。

#### 第13講 刑法と行政の分化とはざま（3）

主な内容：違警罪と違警罪即決例

ねらい：違式註違条例は明治15（1882）年に施行された刑法に吸収され、「違警罪」となる。「治罪法」では違警罪の裁判は府県警察・警察分署が行うという暫定的措置がとられたが、明治18（1885）年の「違警罪即決例」によって恒久化された。微罪とは言え、刑法犯を警察で処分する弊害について考える。

#### 第14講 法律に関わる一般人民（1）

主な内容：陪審裁判の成立

ねらい：様々な人権蹂躪事件が相次いだことから、人権擁護のため、司法権への国民参加の実現が叫ばれ、司法権の独立と裁判の公平を確立する必要から、陪審制度の導入が求められ、大正12（1923）年に「陪審法」が公布された。陪審裁判に至るまでの裁判例を明らかにし、陪審法が求められた理由を考える。

#### 第15講 法律に関わる一般人民（2）

主な内容：陪審裁判の実施とその終焉

ねらい：陪審裁判は昭和3（1928）年に施行されたが、時局の変化によって同18（1943）年に停止される。15年の間、国民の間で陪審裁判についての知識と理解がなされていたのかを確認したい。

#### <成績評価方法>

成績評価は、①試験70%、②平常点（質疑応答を含む授業に取り組む姿勢）30%

## 法と経済

配当年次：1～3年次

後期15週×毎週1コマ（2単位）

法科大学院兼任講師 和泉澤 衛

### <授業の目的と到達目標>

法と経済をめぐる様々な問題について、法・経済学・消費者行動・企業行動などを多面的な切り口から考察・研究する。法と経済をめぐる理念と規範について、実定法の法解釈学とは異なった角度からの学習（経済学理論を用いての考察）をすることを通じて、広義のリーガルマインド・法的センスの一層の涵養を図る。

費用便益分析の考え方と基本的枠組みを的確に習得する。また、法や法制度について、実際の経済的行動とのかかわりを分析・理解し、それらを自分の言葉で分かりやすく説明できるようになる。

### <科目の概要と方針>

「法と経済」は、“Economic Analysis of Law”（法や法制度の経済的分析）と呼ばれる考え方・手法を中心に構成されているところ、いまだ我が国では確定した学問領域ではなく、また、経済理論（特に、ミクロ経済学・産業組織論など）の基礎知識とその有効範囲の理解に依拠する場面も多く、なじみにくい分野であるが、理論面に加えて事例のケーススタディなどを行っていく。具体的には、経済活動・ビジネスをとりまく事象について、①「法と『経済学』」の視点から、関連する法分野と経済学理論とを複合的に学習するとともに、②「法と『実体経済』」及び「経済法と『現実の企業行動』」の視点から、規制緩和と産業・経済活動に関する考察、市場メカニズム・経済法の実際の作用と企業行動に関する考察などを行い、法と経済をめぐる理念と規範について、実定法の法解釈学とは違った角度から実践的に学習する。

授業方法は、下記の主な内容・ねらいに記載のとおり、概括的な基礎研究（講義）を行うとともに、経済学の立場から見た場合の法（分野別）の評価に対する報告・議論のほか、具体的な事例などを対象とした報告・議論（ケーススタディ形式）を併用する。報告・議論は、各受講者の報告発表と全体討議の方式で行う。対象となる具体的なテーマ（経済学的評価に対する論評課題、個別の判例・法執行例・事例など）は、開講時及び授業中に適宜指示する。

共通使用の文献（教科書ないし教材）は、本講開始の段階で指示する。その他参考となる文献・資料などは、開講時及び講義の進行に応じ、適宜紹介する。

### <科目の内容>

#### 第1講 「法と経済」概論、法と経済学の様相

主な内容：全般的ガイダンス。法と経済学という考え方の発生と歴史、現状認識（事例による解説、日米比較など）、用いられる経済理論と関連する法分野の俯瞰的把握。また、課題・ケーススタディに関するオリエンテーションなど

ねらい：本講（法と経済）の目標と組成について、全体像を把握する。「法と経済学」では、何を扱うのかについて自身のイメージを確立するとともに、学習すべきツール（経済理論）とその習得方法を理解する。

#### 第2講 民事経済活動をめぐる法と経済学①

主な内容：主要な論点の提示。具体的には、所有・私有の法と経済学（その前提、意義、外部性問題など）、契約の法と経済学（「契約を破る自由」問題）などの概略の紹介及び質疑応答。また、ミクロ経済学・価格理論やゲーム理論などの基礎的知識の解説

ねらい：教材を通じて、「法と経済学」のアプローチの手法が、常識的・妥当なものなのかについて、率直な意見交換を行う（論評課題・事例演習の導入部）。また、ミクロ経済学においてキーとなる理論（モデル）や用語を学習し、経済学的な発想の仕方について理解を深める。

#### 第3講 民事経済活動をめぐる法と経済学②

主な内容：「共有地の悲劇」問題を通じて、所有・私有をめぐる法と経済学の本質を理解する。経済理論の補論も行う

ねらい：論評課題や事例検討を含め、主に、「経済学（者）から見るとこのような評価になる」という部分について、報告・全体討議を交え、理解と経験を深める。

#### 第4講 民事経済活動をめぐる法と経済学③

主な内容：契約の法と経済学（不履行、危険負担など）、特に「契約を破る自由」に関する考察。完

備契約・不完備契約の概念とその前提の理解。コースの定理（導入部）

ねらい：法律学と経済学のかかわりについて、その程度と広がりを見報告・討議を通じて実感・理解する。あわせて、法適用・立法・制度設計における適用可能性と方法論についても議論・検討する。

#### 第5講 民事経済活動をめぐる法と経済学④

主な内容：不法行為・損害賠償の法と経済学（取引費用、最安価損害回避者など）。いわゆる事故法に係る基礎知識（ハンドの定式、カラブレイジの提唱など）を学ぶ。また、コースの定理等の経済理論について、その射程と限界などを改めて考察する

ねらい：不法行為法・事故法がなぜ必要なのか、その制度設計はいかなるものであるべきかなどについて、判例や事例をめぐってディスカッションを通じて、深く理解・習得する。

#### 第6講 民事経済活動をめぐる法と経済学⑤

主な内容：不法行為・損害賠償の法と経済学（続き）。民事経済活動をめぐる法と経済学の総括的整理

ねらい：論評課題や事例検討を含め、コストとその負担、市場と取引対象財、効率と公平などの概念に関して、示唆するところと現実妥当性などを議論・検討する。

#### 第7講 会社をめぐる法と経済学①

主な内容：株主・取締役の法と経済学（受委託関係、モニタリング問題など）、企業金融等の法と経済学（メインバンク論など）。情報の経済学やエージェンシー理論などこの問題に関連する経済理論の基礎的知識の解説

ねらい：エージェンシー理論を的確に理解するとともに、その適用・応用範囲を把握する。企業統治（コーポレートガバナンス）が経済学的な視点からどう捉えられているかを理解する。

#### 第8講 会社をめぐる法と経済学②

主な内容：会社をめぐる法と経済学（続き）。エージェンシー理論の妥当性も含め、会社とステークホルダーの実際の関係や日本における企業統治に係る問題点などの把握・分析

ねらい：論評課題や事例検討・日米独比較を通じて、企業統治の様相や在り方に関する議論・検討を行い、内部外部の監査・チェックの意義・役割を実践的に理解する。

#### 第9講 各種分野における法と経済学①

主な内容：公害・環境問題の法と経済学（環境税、排出枠、市場化問題など）、消費者保護の法と経済学（情報の開示、製造物責任など）

ねらい：現在、実際に制定・施行されている法制度とその背景ないし理論的基盤とされる経済学理論との関係について、解説と質疑応答を通じて、実践的に検討・理解する。

#### 第10講 各種分野における法と経済学②

主な内容：その他の各種分野をめぐって法と経済の概観（訴訟・裁判の法と経済学、刑法・犯罪抑止の法と経済学など）。また、これまでの関連経済理論の整理

ねらい：論評課題や事例検討を含め、これまで検討してきた法分野と経済理論（それらのアプローチ手法）について総合的に議論・検討し、理解と経験を深める。

#### 第11講 消費者行動・企業行動

主な内容：需要・供給などのミクロ経済学の基礎的概念とその理論について、法と経済学との関連において改めて確認・整理する

ねらい：経済学における基礎的な諸概念（コスト・効用・効率性基準・限界分析理論・不完全競争理論など）を再確認するとともに、法と経済学の視座と射程について議論・検討し、的確に理解する。

#### 第12講 規制改革の法と経済①

主な内容：規制改革（規制緩和・経済活性化）の意義の分析、市場原理とのかかわりについての総論的考察

ねらい：あらかじめ受講生に与えられた『規制緩和』と『経済・生活』の発表を踏まえ、議論を行うとともに、論点整理をする。あわせて、経済理論の基本的概念である、市場における価格メカニズム、社会的効率性、資源の最適配分、市場の失敗、外部性と公的規制、政府の失敗などについて、更なる理解を深める。

#### 第13講 規制改革の法と経済②

主な内容：公益事業における規制改革、社会的規制と規制改革（必要性の有無やその手段方法）、消費者利益の確保と情報、事前規制・事後規制、構造規制・行為規制などに関する考察

ねらい：事例の報告・議論を含め、電力・電気通信・郵便などの規制緩和・自由化といった経済の

問題に対して法（立法・政策）はどう対処しているか、安全や公共の福祉と市場化論の接点・限界はどこか、消費者を市場の参加者と捉えた場合その利益を確保する基本的方策は何か、企業・産業の活動に関する事前規制・事後規制はどう論じられるべきか、などについて考察・検討する。

#### 第14講 経済法と企業行動

主な内容：カルテル・談合・協調戦略（法律上の共謀行為と経済学でいう競争制限の関係の把握、法適用上の要件充足性・証拠の評価・経済理論活用範囲などの考察）。独占的企業行動（独占・高度寡占の問題をめぐる法的・経済学的考察、EUにおける市場支配的地位の濫用規制と日本法の構造の国際比較など）

ねらい：事例での検討を含め、違反行為（カルテル）の経済効果や市場競争の量的・質的な減殺について理解を深めるとともに、黙示の協定や限界事例としての意識的並行行為の問題などを分析・理解する。また、独占的企業の行動戦略と法的規制の手段・枠組みの関係を理解するとともに、自然独占やコンテストブル・マーケット理論なども題材に考察・研究を深める。

#### 第15講 国民経済の発展と有効な政策ミックス

主な内容：経済活動と法的規制の基本構造を整理・再確認しつつ、国民経済の観点から、経済関連法・経済政策の在り方に関し、政策論・立法論としての有効な政策ミックスについて研究する

ねらい：実際の経済活動に、法曹ないし社会人として現実にコミットしていく立場から、「法と経済」をめぐる理念と規範の在り方について、自身の事柄・課題として捉えた討議を通じて、広義のリーガルマインドの一層の涵養を図る。

#### <成績評価方法>

成績評価は、①期末筆記試験：50%、②平常点（この授業における、取組姿勢、報告・発表の内容及び質疑応答・討議における発言状況）：50%、によって行う。なお、期末筆記試験の全体結果について年度間の偏差等がみられる場合には、その標準化を図る観点から、微細な調整を行うことがある。



## 外国法（イギリス法）

配当年次：1～3年次

前期15週×毎週1コマ（2単位）

法科大学院教授 石田信平

### <授業の目的と到達目標>

ア イギリスの司法制度の概要を理解する。

イ イギリス憲法の基礎と特徴を学ぶ。

ウ イギリス契約法を学ぶ。

### <科目の概要と方針>

イギリスの司法制度と憲法の概要を確認した後に、イギリス契約法の基礎を詳しく学びます。初回の講義から第3講については、担当教員が、受講生にイギリスの司法制度と憲法の概要を紹介しますが、第4講以降については、John Cartwright, Contract Law (Hart Publishing 2016)を受講生と輪読します。それほど難しくない英文ですが、受講生は、第4講以降、英文を読むことが求められるので、その点に留意してください。日本とイギリスの契約法の違いを議論する形で講義を進めます。

### <科目の内容>

#### 第1講 イギリス法の特徴（1）

主な内容：コモンローとエクイティ、法曹制度、裁判所の構成

ねらい：判例法主義、法曹制度、裁判所の構成を概観する。

#### 第2講 イギリス法の特徴（2）

主な内容：法の支配、イングランドとスコットランドの法、EUとイギリス

ねらい：上記内容の概要を学ぶ。

#### 第3講 イギリス憲法の概観

主な内容：国会主権、行政行為に対する司法審査、1998年人権法

ねらい：イギリス憲法の基礎と特徴を概観する。

#### 第4講 イギリス契約法（1）

主な内容：コモンローの意味、コモンローと市民法、コモンローシステムの特徴

ねらい：イギリス契約法におけるコモンローの意義と特徴を学ぶ。

#### 第5講 イギリス契約法（2）

主な内容：法源、解釈者と法創造者としての裁判官、立法の解釈など

ねらい：契約法の法源について学ぶ。

#### 第6講 イギリス契約法（3）

主な内容：私法における契約の位置付け、契約の成立・条件・救済に関する契約法の概観など

ねらい：イギリス契約法の輪郭を理解する。

#### 第7講 イギリス契約法（4）

主な内容：契約成立過程における当事者の義務

ねらい：契約交渉過程における義務の内容を学ぶ。

#### 第8講 イギリス契約法（5）

主な内容：契約の成立要件

ねらい：契約成立の要件としての意思の合致、申込と承諾のルールなどを学ぶ。

#### 第9講 イギリス契約法（6）

主な内容：約因と禁反言の法理

ねらい：イギリス契約法における約因と禁反言の法理を学ぶ。

#### 第10講 イギリス契約法（7）

主な内容：錯誤、不実表示、事実の不開示など

ねらい：イギリス契約法における錯誤、不実表示、事実の不開示などを学ぶ。

#### 第11講 イギリス契約法（8）

主な内容：契約の明示条項と黙示条項

ねらい：契約条項の解釈を学ぶ。

#### 第12講 イギリス契約法（9）

主な内容：契約内容の規制

ねらい：間接的内容規制と直接的内容規制について学ぶ。



第13講 イギリス契約法 (10)

主な内容：契約関係の法理、第三者のための契約など

ね ら い：契約関係の法理や第三者のための契約などについて学ぶ。

第14講 イギリス契約法 (11)

主な内容：事情変更、フラストレーション (frustration) の法理など

ね ら い：フラストレーション (frustration) の法理などについて学ぶ。

第15講 イギリス契約法 (12)

主な内容：契約違反に対する救済

ね ら い：契約違反に対する救済について学ぶ。

<成績評価方法>

期末試験60%と平常点（質疑応答を含む平常の授業態度など、40%）で行います。